РЕШЕНИЕ

по делу № 02-12/18А

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть оглашена «03» октября 2018 г.

Изготовлено в полном объеме «15» октября 2018 г.

г. Якутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<.....> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

<.....> – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член комиссии;

<.....> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член комиссии.

При участии в рассмотрении дела

от ООО «Новые экологические технологии» - <.....>., без доверенности в качестве слушателя;

от МУП «Жилкомсервис» ГО «город Якутск» - <.....>. по доверенности № б/н от 19.01.2017 г.

Рассмотрев дело №02-12/18А о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по заявлению ООО «Новые экологические технологии» № 68 от 16.02.2018 г. в отношении МУП «Жилкомсервис» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 16.02.2018 г. вход. № 1069 поступило заявление ООО «Новые экологические технологии» № 68 от 16.02.2018 г. на действия МУП «Жилкомсервис» при заключении договора № 3/2018 на захоронение твердых коммунальных отходов от 25.12.2017 г. на городском полигоне, находящегося по адресу: г. Якутск, Вилюйский тракт, 9 км. установило следующее.

ООО «Новые экологические технологии» указывают, что МУП «Жилкомсервис» (далее – Предприятие) является единственным предприятием в г. Якутске, владеющим полигоном захоронения отходов и осуществляющим данную услугу.

25.12.2017 г. между ООО «Новые экологические технологии» и МУП «Жилкомсервис» был подписан договор № 3/2018 на захоронение твердых коммунальных отходов.

Заявитель не согласился с пунктами 3.6 и 3.7 договора № 3/2018 от 25.12.2017 г., однако МУП «Жилкомсервис» отказал в согласовании протокола разногласий и исключения (изменении) указанных пунктов.

Согласно пункту 3.6 договора № 3/2018 талоны на прием и захоронение отходов действительны и могут быть использованы до окончания срока действия настоящего договора. Талоны обмену и возврату не подлежат.

В пункте 3.7 договора № 3/2018 указано, что в случае не вывоза отходов на полигон, либо их вывоза Заказчиком на полигон в период действия настоящего договора в меньшем объеме, чем это установлено договором, талоны и сумма произведенной за них предварительной оплаты не возвращаются.

ООО «Новые экологические технологии» считает, что МУП «Жилкомсервис» злоупотребляет своим доминирующим положением и стремится получить доход за фактически не оказанные услуги.

МУП «Жилкомсервис» в пояснениях № 358/1 от 14.03.2018 г. указывает, что не согласен с доводами заявителя и считает, что условием договора о том, что остаток суммы аванса (предоплаты), на которую не оказаны услуги по захоронению ТКО по причине вывоза заказчиком отходов в меньшем объеме, чем это предусмотрено договором, не нарушаются нормы Гражданского Кодекса РФ, т.е. оно является экономически обоснованным, не нарушает допустимых пределов осуществления гражданских прав и баланс интересов сторон, сложившихся обычаев оборота и не является обременительным.

В пояснениях № 575 от 25.04.2018 г. МУП «Жилкомсервис» указывает, что при наличии пунктов 3.6 и 3.7 в договорах и соответствующего заявления ООО «Новые экологические технологии», предприятие вправе принять решение об отказе в возврате денежных средств за неиспользованные талоны.

Якутское УФАС России рассмотрев заявление и представленные, МУП «Жилкомсервис» документы, установило признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон « О защите конкуренции»).

Антимонопольный орган, руководствуясь статьей 39.1 Федерального закона о защите конкуренции», выдало Предупреждение от 16.05.2018 г. № 02/2009 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно Предупреждению от 16.05.2018 г. № 02/2009 МУП «Жилкомсервис» предлагалось в течение 30 календарных дней с момента получения Предупреждения принять меры о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного

законодательства путем *исключить из договоров захоронения твердых коммунальных отходов следующие условия:*

- талоны обмену и возврату не подлежат;

- в случае не вывоза отходов на полигон, либо их вывоза Заказчиком на полигон в период действия настоящего договора в меньшем объеме, чем это установлено договором, талоны и сумма произведенной за них предварительной оплаты не возвращаются.

МУП «Жилкомсервис» получило Предупреждение 16.05.2018 г. вход. № 1281.

07.06.2018 г. вход. № 4432 поступило письмо предприятия № 748 от 04.06.2018 г., в котором указано, что Предупреждение является неправомерным и отказалось его исполнять.

Якутское УФАС России руководствуясь частью 8 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» приказом от 25.06.2018 г. № 20 возбудило дело № 02-12/18А о нарушении антимонопольного законодательства в отношении МУП «Жилкомсервис» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению дела, изучив материалы дела и доказательства, выслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, приходит к следующим выводам.

В части 1 статьи 2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» указано, что Антимонопольное законодательство Российской Федерации (далее - антимонопольное законодательство) основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском [кодексе](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [статье 3](#) настоящего Федерального закона.

Часть 1 статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации устанавливает, что не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление [доминирующим положением](#) на рынке.

Таким образом, Федеральный [закон](#) «О защите конкуренции» формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее [положение](#) хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного [круга](#) потребителей, в том числе, **навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него** или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными

правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Аналитический отчет установления доминирующего положения на товарных рынках проводится в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 г. № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке» (далее – Порядок проведения анализа).

Якутским УФАС России был проведен Анализ конкурентной среды на товарном рынке и составлен Аналитический отчет установления доминирующего положения МУП «Жилкомсервис» на рынке услуг по приему и захоронению твердых коммунальных отходов на территории ГО «город Якутск».

В соответствии с Порядком проведения анализа установлены следующие характеристики рынка:

1. Целью проведения настоящего исследования является установление доминирующего положения МУП «Жилкомсервис» на рынке услуг по приему и захоронению твердых коммунальных отходов на территории ГО «город Якутск» в рамках рассмотрения дела № 02-12/18А о нарушении

антимонопольного.

2. Временным интервалом является период с 01.01.2016 г. по 28.02.2018 г.
3. Продуктовыми границами товарного рынка являются услуги по приему и захоронению твердых коммунальных отходов.
4. Географическими границами товарного рынка является территория ГО «город Якутск».
5. Состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке: МУП «Жилкомсервис», ИНН 1435242617, адрес нахождения: г. Якутск, пер. Базовый, 4.
6. Объем товарного рынка и доли хозяйствующих субъектов на рынке: в период с 01.01.2016 г. по 28.02.2018 г. общий объем захоронений твердых коммунальных отходов составил 1 540 409 м³.

Размер доли МУП «Жилкомсервис» на рассматриваемом товарном рынке составляет 100%.

7. Уровень концентрации товарного рынка.

Значения коэффициента рыночной концентрации (CR) и индекса рыночной концентрации Герфиндаля-Гиршмана (HHI) показали, что уровень рыночной концентрации на рынке услуг по захоронению твердых коммунальных отходов на объектах размещения отходов на территории ГО «город Якутск» в период с 01.01.2016 г. по 28.02.2018 г. является высокой.

8. Барьеры входа на товарный рынок: экономические, административные ограничения. Барьеры входа на рассматриваемый рынок считаются трудно преодолимыми для потенциальных участников рынка.
9. Оценка состояния конкурентной среды на товарном рынке: Анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг по захоронению твердых коммунальных отходов на территории ГО «город Якутск» в период с 01.01.2016 г. по 28.02.2018 г. относится к рынку с высокой рыночной концентрацией, т.е. конкуренция не развита.

Таким образом, установлено, что МУП «Жилкомсервис» на рынке услуг по приему и захоронению твердых коммунальных отходов в географических границах ГО «город Якутск» в период с 01.01.2016 г. по 28.02.2018 г. занимает доминирующее положение с долей 100%.

25.12.2017 г. между МУП «Жилкомсервис» (Исполнитель) и ООО «Новые экологические технологии» (Заказчик) был заключен договор № 3/2018 на захоронение твердых коммунальных отходов (далее – Договор).

В пункте 1.1 Договора указано, что Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязанность за плату принять и разместить в форме захоронения на городском полигоне для вывоза сухого мусора, находящемся по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, тракт Вилюйский, 9 км., твердые коммунальные отходы.

Объем ТКО, подлежащий приему и захоронению на полигон составляет 20 000 куб.м. (пункт 1.2 Договора).

Срок оказания услуг с 01.01.2018 г. по 31.12.2018 г. (пункт 1.4 Договора).

Оплата услуг по настоящему договору осуществляется Заказчиком путем предварительного приобретения у Исполнителя талонов на прием и захоронение отходов (пункт 3.1 Договора).

Оплата за талоны производится Заказчиком в течение 5 календарных дней с момента получения счета, путем перечисления денежных средств на расчетный счет Исполнителя. Талоны выдаются по месту нахождения Исполнителя в день поступления денежных средств на расчетный счет Исполнителя (пункт 3.2 Договора).

Цена услуг по настоящему Договору составляет 1 767 200 руб., в т.ч. НДС 18% 269 600 руб. (пункт 3.3 Договора).

Передача Заказчиком талонов на прием и захоронение отходов для использования третьими лицами не допускается (пункт 3.5 Договора).

Талоны на прием и захоронение отходов действительны и могут быть использованы до окончания срока действия настоящего договора. Талоны обмену и возврату не подлежат (пункт 3.6 Договора).

В случае не вывоза отходов на полигон, либо их вывоза Заказчиком на полигон в период действия настоящего договора в меньшем объеме, чем это установлено договором, талоны и сумма произведенной за них предварительной оплаты не возвращаются (пункт 3.7 Договора).

ООО «Новые экологические технологии» не согласившись с пунктами 3.6 и 3.7 Договора, направило МУП «Жилкомсервис» протокол разногласий, в котором просит из пункта 3.6 Договора исключить «талоны обмену и возврату не подлежат» и полностью исключить пункт 3.7 Договора.

МУП «Жилкомсервис» протоколом согласования разногласий к Договору от 25.12.2017 г. отказало ООО «Новые экологические технологии» в исключении указанных пунктов с Договора. Данный протокол согласования разногласий подписан только МУП «Жилкомсервис».

Основным видом экономической деятельности ООО «Новые экологические технологии» является «Сбор отходов» ОКВЭД 38.1.

Якутским УФАС России были выборочно запрошены договора на захоронение твердых коммунальных отходов в период с 2016 г., 2017 г., 2018 г. с иными хозяйствующими субъектами. Анализ представленных договоров показал, что рассматриваемые пункты 3.6 и 3.7 Договора включены в каждый договор. Антимонопольный орган приходит к выводу о системности включения контрагентам не выгодных условий в договорах.

Часть 1 статьи 779 Гражданского Кодекса РФ устанавливает, что по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг (часть 1 статьи 781 ГК РФ).

Следовательно, при возмездном оказании услуг Заказчика интересует именно деятельность Исполнителя как процесс, ценность представляют сами действия Исполнителя. Талоны представляют собой письменное удостоверение об оказании определенных услуг и не представляют собой ценности.

По договору возмездного оказания услуг оплате подлежат фактически оказанные услуги. Сама по себе выдача талонов на размещение отходов оказанием услуги в данном случае не является, поскольку размер оплаты за оказанные услуги определяется по количеству размещенных отходов.

В соответствии с частью 1 статьи 1102 Гражданского Кодекса РФ лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных [статьей 1109](#) настоящего Кодекса.

Поскольку Договор действует только год и услуги не будут оказаны в течение действия Договора, то предварительно оплаченная сумма по Договору подлежит возврату Заказчику, т.к. оплате подлежат исключительно фактически оказанные услуги.

Якутским УФАС России установлено, что условие пункта 3.6 Договора в части «талоны обмену и возврату не подлежат» и пункта 3.7 Договора не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти, судебными актами, другими требованиями.

Также, МУП «Жилкомсервис» не представило документов, подтверждающие экономическое или технологическое обоснование не возможности возврата денежных средств по не использованным талонам.

Доводы Ответчика, что при неоказании услуг по захоронению отходов, по причине вывоза Заказчиком отходов в меньшем объеме, чем указано в Договоре, МУП «Жилкомсервис» может нести убытки в виде упущенной выгоды, т.е. предприятие недополучит доход в размере стоимости услуг, подлежат отклонению в виду следующего.

В ходе рассмотрения дела установлено, что лимиты на захоронение ТКО на городском полигоне отсутствуют и весь объем ТКО, образованный на территории ГО «город Якутск» вывозится на городской полигон (принадлежащий ответчику), следовательно, предприятие получит весь доход от рассматриваемого вида деятельности.

Также, МУП «Жилкомсервис» никаких фактических убытков по не оказанию услуг не несет. Документов, подтверждающее иное, ответчиком не представлено.

ООО «Новые экологические технологии» 12.09.2018 г. в ходе рассмотрения дела представило, в том числе, пояснения, согласно которым Заявитель несет убытки, т.к. согласно Налоговому Кодексу Российской Федерации

неиспользованные талоны (фактически денежные средства) не могут быть приняты как расходы в связи с тем, что услуги фактически не оказаны.

Включение в Договора пункта 3.6, в части «талоны обмену и возврату не подлежат» и пункта 3.7 невыгодны для ООО «Новые экологические технологии» и иных хозяйствующих субъектов (Заказчиков рассматриваемых услуг) и ущемляют их права при осуществлении ими предпринимательской деятельности.

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия по рассмотрению дела приняло Заключение об обстоятельствах дела № 02-12/18А от 13.09.2018 г.

ООО «Новые экологические технологии» получило Заключение – вход. № 419 от 14.09.2018 г.

МУП «Жилкомсервис» получило Заключение – вход. № 2354 от 14.09.2018 г.

Дополнительных документов и пояснений на Заключение по делу в Якутское УФАС России не представлено.

В ходе рассмотрения дела 03.10.2018 г. представитель МУП «Жилкомсервис» не согласилась с Заключением об обстоятельствах дела, указала, что условия договора соответствуют нормам Гражданского Кодекса РФ и не ущемляют права Заказчика, являются экономически обоснованными. Дополнительные документы и письменные пояснения не представлены.

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-12/18А приходит к выводу, что МУП «Жилкомсервис» навязывая контрагентам условия договора, невыгодные для них, злоупотребляет доминирующим положением на рынке услуг по приему и захоронению твердых коммунальных отходов на территории ГО «город Якутск», которое приводит к ущемлению интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России учитывая совокупность имеющихся доказательств, пояснений, фактических обстоятельств, рассмотренных Комиссией, результатов проведенного Якутским УФАС России Анализа конкурентной среды на рассматриваемом товарном рынке, приходит к выводу о нарушении МУП «Жилкомсервис» ГО «город Якутск» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального Закона «О защите конкуренции».

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) на основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006г.№135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Муниципальное унитарное предприятие «Жилкомсервис» ГО «город Якутск» нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Выдать Муниципальное унитарное предприятие «Жилкомсервис» ГО «город Якутск» обязательное для исполнения предписание о

прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением;

3. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства.

Решение Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.